

N. P
S. XVII
F- 78

Biblioteca  Valenciana
Por la Ciudad de Valencia



31000002207960
XVII/F-78

2.12.619

Nicolau Primitiu

cap 35
V1601 A-C

14/7



P O R
LA CIUDAD
DE VALENCIA,
C O N

Los Arrendadores de las sisas de dicha
Ciudad, del arrendamiento que acabò en Mayo
mil seyscientos treynta y ocho.



A Ciudad dio respuesta al memorial que se escripto por parte de los arrendadores, a la qual han replicado; y aunq con lo que tiene dicho la Ciudad està en gran parte anticipada la satisfacion a lo que agora los Arrendadores replican: con todo para mayor abundancia, y para que conste con toda euidencia del buen derecho de la Ciudad, se darà breue satisfacion a lo que alegan en dicha replica, por el mismo orden que se ha tenido en los alegatos y memoriales que se han dado por las partes.

A

Satisf.

1639 7



Satisfacion a la respuesta del §. 2.

1 **P**Ara fundar la refaccion los arrēdadores tratando de la letra del capitulo tercero del arrendamiento, donde entienden, que estā pautada la refaccion, dan inteligencia muy general, y fuera de la propiedad de las palabras, y de la sujeta materia a las dicciones, comercio, y daño.

Y dizen, que la palabra, *comercio*, comprehende todo genero de comerciar, y que la cessacion de comercio se estiende a la cessacion de todo genero de cōtratos de las ropas de Francia, agora sea por via de entradas, como por salidas, por compra, o ventas, por mayor, o por menudo, permutas, 2 o otras qualesquier especies de contratos. Pero la palabra, *cessacion de comercio*, no se ha de recibir en tan gran latitud y generalidad, porque dicha cessacion solo cōsiste en la falta de las barcas q̄ traen ropas de Francia, y esto es cessar el comercio de las ropas de Francia, por q̄ el rebote que puede resultar de no venir las barcas de Francia, no es cessacion de comercio; y en las dichas palabras no se comprehenden las salidas, ventas, permutas que se pudieran seguir despues de auer entrado las ropas; porque podia ser muy contingente, q̄ auiendo entrado dichas ropas de Frācia no se siguieran las ventas, permutas y salidas; y no por esso se podia dezir que cessará el comercio de las ropas de Francia; y por consiguiente los efectos remotos de las salidas no se han de reputar, ni se ha de dezir que estan comprehendidos baxo de las palabras de cessacion de comercio de Francia.

3 En quanto a la palabra *daño*, que es la q̄ ciñe y rige la clausula del pauto, porque no solo se requiere cessacion del comercio de las ropas de Francia, pero tambien que tenga daño el arrendamiento de las sisas, es preciso auerse de entēder en su significado y propiedad. Por q̄ como dize el Presidente Barnabe Brissonio *lib 4. de verbor. significat. in verb. damnum. Ibi. Damnum ab adēptione, & quasi diminutione patrimonii dicitur. l. 3. D. de damno infecto. Quintilianus declamatione 320. dāna-*

sum

²
tum definit, amissionem bonorum qua habuerimus: qui hoc ibide
tradit, damnationem ex eo dictam esse, quod plerisque crimini-
bus pecunia imponeretur. proinde nemo damnum facit, nisi cui
de suo aliquid diminuitur, & deperit; aliudque est damnum fa-
cere, aliud lucro prohiberi. l. 26. ff. de damno infecto. Y se pudierā
cumular muchos lugares de buenas letras para este propo-
sito, pero mas le calificaran las dotrinas de los practicos.

4 Y assi Baldo, de quien se valen los arrēdadores, en el n. 7. ha-
bla magistralmente en caso semejante, y en terminos de la
materia de locaciō, en el conf. 182. en el qual se le consultò, que
Seyo señor de vna heredad la auia dado en arrēdamiēto a Ti-
cio por tiēpo de ocho años, y por cierto precio; y entre otros
pautos, que si Seyo señor de la dicha heredad en todo, o en
parte hiziesse donacion de aquella, fuesse con tal calidad, que
el dicho arrendador gozasse de todo el tiempo de su arrenda-
miento, pagando la pensión y paga al donatario, adondeno,
que el daño que tuuiera el cōductor se huuiera de estimar por
expertos, pagandole, y restituyendole al dicho conductōr. Su-
cedio que Seyo pasado algun tiempo despues de hecho el
dicho arrendamiento, donò la dicha heredad. Pide el arren-
dador el daño, el interes, y lucro cessante, y dize, que si huue-
ra tenido dicha posesiō y heredad, deduzido el precio del
arrendamiento, huuiera ganado muchas cātidades, que es el
propio caso que pretenden los arrendadores, pues dizen, que
sino sucediera la cessacion del comercio de las ropas de Fran-
cia, huuierā euitado el daño que se les ha seguido por falta de
las entradas de las dichas ropas, y huuieran tenido la ganācia
de las salidas, permutas, ventas, y otros contratos que resultā
de las entradas. Y auiedo disputado Baldo latamente la ques-
tion, la resuelue en nuestro fauor por muchos fundamentos, y
en particular por la propiedad de las palabras, en el nu. 2. Ibi.

5 In hac questione considerandum est, quod damnum stricte, &
proprie loquendo dicitur, diminutio patrimonii, ut C. de codicil.
l. fina. & C. de imponenda lucratua descriptione. l. 1. lib. 10. un-
de in diffinitione interesse ponitur damnum emergens de per se,

&

Et lucrum cessans ex altera parte: sunt enim ista duo membra valde discrepantia, ut plene legitur, et notatur in l. pri. C. de sententia quæ pro eo: et omnino sub uno vocabulo non continetur aliud quasi distinctum voce, et significatione, pacto, et obligatione; ut legitur, et notatur D. de re iudicata. l. in eo. y con esta doctrina de Baldo concuerdan todos los DD. alegados en el nu. 17. de la primera informacion, con que queda satisfecho todo lo que dicen los arrendadores en el nu. 6. y 8.

6 Y si bien se quieren valer del mismo Baldo en el nu. 7. y alegan el *conf. 434. vol. 1. incipit pactum*, pero visto dicho consejo contiene caso muy diferente, porque el pauto que se hizo entre el arrendador, y señor de la heredad, fue, que si inundasse el rio del Po, o huviesse guerra, por razon de la qual no se pudiesen coger los frutos, que estuviessen en mano del arrendador dexar los frutos, o pagar el precio: y este caso tiene mucha latitud, porque en substancia da lugar a la rescision de el arrendamiento, y pone en eleccion y arbitrio del arrendador restituyr los frutos, o pagar el precio: y nuestro caso tiene muy diferente formalidad, circunstancias muy rigurosas y apretadas, y niega de todo punto la rescisión, con que se opone è diametro al caso del consejo de Baldo. Y es de notar, que Baldo en este consejo no habla de lucro cessante, porque solamente disputa, si en fuerça del dicho pauto será preciso descontar del precio del arrendamiento el daño q̄ causò la avenida e inundacion del rio del Po: y mas se funda en la fuerça del pauto, que en la justicia de la causa.

7 Tambien quieren los arrendadores, que les aya de valer el mismo Baldo en el dicho *conf. 182. 2. col. n. 4. vers. Nisi spes esset formata de presenti*; pero siempre es còtrario Baldo a la pretension de los arrendadores, porque formarse la esperança de præsentis, se platica, como dize Bald. *Quia puta frumentum erat in herbis, nam tum quatum valeret in herba tantum æstimaretur, et non plus: porro multa accidere possent, quæ impediunt fructus ad maturitatē et effectum produci.* Y la consideracion que haze Baldo sobre la esperança de præsentis, es para

para dezir, que se puede vender, como es en los trigos q³ estan en hierua, pero no porque si faltasse la cogida de los trigos se huuiera de restituyr el lucro cessante; y dado caso que en los contratos en que ay formada esperança de presente, pudiera verificarse el lucro cessante, lo que siempre se niega, importara poco: porque para dezirse que es la esperança formada de præsenti, era menester que los que auian de arrendar, vieran las barcas de ropas de Francia en las playas y puertos deste Reyno, como se dize del trigo que està en yerua, porque de otra manera no se puede dezir esperança formada de præsenti.

8 Y menos se puede induzir en fauor de los arrendadores la ley final. *C. de codicil.* porque antes bien el caso que pone es contrario a los arrendadores: porque dize en el paragrafo 2. que el que fue vencido agens ex testamento, nihilominus potest conuolare ad fideicommissum. Y da la razon el Emperador: *Non enim par, eademque ratio videtur, amittere debita, & lucra non capere.* Y en esta conformidad entiende esta ley el mismo Bal. en el dicho consejo 182. num. 2. y pone por cosas contrarias el daño y lucro cessante, de lo qual resulta q³ conforme el comun vso de hablar, ademas de la propiedad de la palabra, el daño no se puede entender por el lucro cessante, porque siendo contrarios, seria entender vno por otro, y los DD. reputan por cosas distintas y diferentes el daño y lucro cessante. Andraeas Gail *prætic. obserua. lib. 2. obseru. 6. in prin.* Petrus Ioan. Fontanella *decis. 266. num. 10.*

9 Y no prueuan los arrendadores, que conforme el comun vso de hablar, la palabra *daño*, se entienda del lucro cessante, y etetos remotos, lo que les tocaua a prouar, como a fundamento de su intencion. Bart. *in l. Labeo num. 6. & 9. de supel. lect. legata*, y se deuian de prouar muchas calidades. La primera, quod vsus inoleuerit per decem annos. La segunda, que en el lugar del contrato se entienda auer la consuetud que se trata prouar. La tercera, que los testigos afirmen auerlo oydo dezir a muchos. La quarta, que el comun vso de hablar

B

se

se platique entre aquellas personas que tratan de la materia, vt ex aminat Menoch. de arbitrar. lib. 2. cent. 5. casu 489. per totum.

Satisfacion a la respuesta del §. 3.

¹⁰ **E**N el num. 10. y en el 11. y en el 45. se fundan los arrendadores en lo que tienen dicho en su informacion primera en los numeros 16. hasta el 20. y dicen, que la Ciudad no les ha satisfecho, con ser verdad que para este efecto la Ciudad ha alegado siete razones en su informacion, num. 61. hasta el 68. con todo para mayor firmeza, dize, que no se ha de dar extension de los casos proximos a los remotos, y q̄ no se aplican, ni se pueden aplicar los argumentos ab identitate rationis, & ex similitudine, & connexitate, & ratione rarioris vsus de quibus num 9. 11. 12. & sequent.

¹¹ Lo primero, por que in contractibus, & in quacunq. materia, & dispositione es regla negativa, que no se da extension de vn caso a otro, exornat Castillo lib 4. contro. cap. 15. nu. 14. Y es regla brocardica, quod casus omissus habetur pro omissis sine extensione vnus ad alium, de quo late Augustin. Barbosa axiomatica 39. num. 1. y se funda en los numeros 22. y 23. 27. 28. y 29. y 30. de nuestra primera informacion, y las razones son, quia non sufficit sola voluntas, nisi transeat in dispositionem; neque enim inter partes actum præsumitur, quod verbis instrumenti non est expressum, & sibi imputent conductores, si legem non dixerunt aperte.

¹² Lo segundo, porque en materia de extension de casu ad casum, es necessario en qualquier disposicion q̄ el caso ad quē fit extensio, tenga la misma similitud, y no sean casos dissimiles, y diferentes. l. ex facto §. si quis autem. & §. final. ff. ad Trebellianum. El señor Doctor Calanate cons. 4. num. 75. vsque ad 79. Peregr. de fideicommissis, art. 11. num. 47. Enlar. de substitution. quest. 460. num. 18. & plures refert Castillo dicto lib. 4. cap. 15. a num. 32. & lib. 6. cap. 146. nu. 7.

Y que

13

Y que estos casos sean contrarios del daño, y lucro cessante, lo dize expressamente Baldo *in dicto cons. 182. num. 4.* Ibi: *Ex his apparet, quod ij termini damnum, & lucrum sunt termini distinctui, & quasi aduersarij, & quod statuitur in uno per argumentum à contrario sensu, quod habet locum in cōtractibus, videtur in alio denegatum, & contrarium statui, ut D. de pactis dot alibus. l. inter socerum. §. cum inter.* Interpretatio enim quaecumque fit ex bona fide in contractibus, locum habet de similibus ad similia: sed ad contraria extensio fieri non potest, quia duo contraria simul stare non possunt; argum. legis, si ancillam, D. pro suo, & notatur in l. si cum dotem, in principio. D. soluto matr.

14

Y aunque se replica con dezir, que corre vna misma razón en los efectos proximos, que en los remotos, y que esto se podría coligir de la verosimil mente de los contrayentes. Pero se responde, que siendo cosas entre si contrarias lo proximo, y lo remoto, y el daño, y el lucro cessante, no se puede dar extension, como lo responde el mismo Baldo, de cuya doctrina, por ser tan sana, y tan en terminos del punto, es forzoso que siempre nos ayamos de aprouechar en el num. 6. donde responde a esta oposicion. *Sed respondeo, quod illud est verum, si verba patiuntur, secus si verba non patiuntur, ut D. de verbor. obligatio. l. quidquid astringenda. D. de fideiussoribus. l. fidei magistratum § pro Aurelio.* Sed hac verba non patiuntur, quia dānum, & lucrum ex opposito distinguuntur; ergo quod de vno praedicatur, de alio remouetur, ut D. de verbor. significatio l. si cum fundum. D. de verbor. obligatio. l. stipulationes: commodissimū, quia non recurrimus ad genus, ubi habemus dispositionem specificam, ut D. de verbor. obligatio. l. doli clausula. D. de vulgari substitutione. l. ex facto. §. item quero. & l. coharedi. §. qui patrē: con que se echa de ver no comprehenderse los daños de los efectos remotos de la cessacion de comercio en el dicho pauto de refaccion, y remission.

15

No es contraria la doctrina del Cardenal Mantica, de *tacitis, & ambiguis conuentionib. lib. 5. tit. 8. num. 25. & 26.* Porque la



la question que pone Mática es, que si en el pauto de la refaccion se señalaren los casos fortuitos, por razon de los quales se aya de hazer, si se entēderà que estan cōprehendidos otros casos fortuitos semejantes a los expressados. Y alega contrarias opiniones, y para conciliarlas, distingue, diziendo, que si los casos comprehendidos en el pauto de la refaccion se ponē por via de exemplo, & enumerandi gratia, que en este caso se entenderan comprehenderse en la refaccion otros casos semejantes; pero que si la refaccion se limita especialmente a vn caso, no se ha de dar extension a los semejantes. Y esta doctrina se aplica en fauor de la Ciudad, porque la refaccion solo se pautò en caso de cessacion de comercio de las dichas ropas de Fràcia, y que recibiesse daño el arrēdamiento; y todos los demas casos quedaron excluidos. Y esta misma doctrina la anticipamos en los numeros 44. y 45. de nuestra primera informacion.

16 Y luego Mantica en el numero 26. dize, que el pauto de la refaccion tempore pestis, se entiende del lugar en el qual està situado el arrendamiento, no empero de otros lugares, en los quales no ay peste. Y alega vn consejo de Riminal. senior 206. en q̄ aconsejó a los conductores de las gabelas de Modena, q̄ se les deuia refaccion por la peste de Roma, y Milan, de la qual resultò el mismo daño para el comercio, que si la huuiera en Modena, quando huuieramos de passar por la doctrina de Riminaldo senior, no estuuieramos en terminos de extēcion de vn caso fortuito a otro, porque siempre fue vno mismo, videlicet casus pestis, solamente fue la diferencia que tanto obrò la peste estando en Roma, y en Milan, como si estuuiera en Modena para la cessacion del comercio. Pero este argumento no tiene que ver con el lucro cessante, y efetos remotos: porque vna cosa es tratar, si los casos fortuitos expressados comprehenden otros semejantes; y otra cosa es, y muy diferente, si debaxo de la palabra *Daño*, en el pauto de la refacciō se comprehenderan los efetos remotos: y por consiguiente no se aplica la doctrina del Cardenal Mantica.

En



17 En el *nu. 15.* ponderan otra dotrina del mesmo Cardenal Mantica *d. lib. 5. tit. 8. num. 22.* para prouar que el pauto de la refaccion se ha de entender de qualquier daño, aunque no sea intolerable, por la verisimil mente de los contrayentes: porq̃ de otra manera el pauto no obraria cosa alguna *præter ius commune*. La questió la pone Mantica en el *n. 21. Ibi: Vnde etiã si simpliciter cõuenerit de faciendo rest auro, vt pactum aliquid operetur, pro quocumque damno illud fieri debet, vt ex mente Salicet. cõcludit Bossius in tit. de remissione mercedis, ad finem. Sed quia verba contrahentium secundum terminos iuris communis, & secundum naturam cõtractuum debent intelligi; aliud dicendum putat Gozadin. in cons. 79. n. 9. cum seqq. Et ita in hoc casu consult etiam Riminal. iun. in cons. 282. n. 62. in fine, cum seqq. & prapicue nu. 73. & 74. & 81.* Y no dize Mantica a qual de dichas dos opiniones se inclina, y assi se ha de creer que figue la vltima que refiere, que haze en nuestro fauor, y tiene por su parte muchos Doctores, que en autoridad y numero vencen la contraria, como parece por los *num. 31. 32. 69. 70. 71.* hasta el 76. de la primera informacion.

18 Y a la causal, de que el pauto ha de obrar alguna cosa *præter ius commune*, que es la razon que alegan los Doctores de la opinion contraria: se responde, con que los arrendadores hizieró el arrendamiento con los capitulos viejos y nuevos, los quales contienen renunciacion de los casos fortuytos, con lo qual estaua cerrada la puerta a qualquier genero de refaccion, etiam que los casos fueran inopinados, e insolitos, vt diximus *n. 41. & 42.* Y para euitar este inconueniente, hizieron el pauto especial de refaccion, para en caso de cessacion de comercio de las ropas de Francia, y que se le causasse daño al arrendamiento: porque sino huuiera esta preuencion, con la renunciacion de todos los casos fortuytos no pudieran los arrendadores tener refaccion, aun en caso que el daño fuera intolerable. Y assi siempre auemos de entender dicho pauto del daño intolerable.

C

Satisf.

Satisfacion a la respuesta del §. 4.

19 **D**Izen los arrendadores, que si bien en el capitulo primero del arrendamiẽto, se dize hazerle, *ab los capitols vells y nous, v'sos', practiques, y bons costums que fan, y dibuen en fauor del arrendador, y no en alteracio del preu del arrendament;* pero que no tuuieron noticia de los seys capitulos que ha presentado la Ciudad, y que la inserta virtual que se comprehende en el dicho capitulo, no seria bastante para induzir la renúciacion: y esta materia la prosiguen del n. 20. hasta el 26. sed hoc multipliciter excluditur.

20 Lo primero, porque como pudieron dezir que tuuieron ignorancia, si contrataron con los capitulos viejos y nuevos; y qualquiera que contrata se ha de presumir y presume que no ignora las calidades de lo que trata; no podemos apartarnos de Baldo *in dict. cons. 182. n. 5. ad fin. Item dictus conductor considerare debuit, quod euenire poterat secundum formam patetorum. Idcirco enim natura dat hominibus prudentiam, ut futura prospiciant, ut D. locati. l. si quis domum. §. 1. Et l. Seruius. D. quod vi, aut clam. Et l. diuortio. D. de negotiis gestis.* Y este punto lo prosigue Surdo *locis inferius citandis.*

21 De suerte que no se puede dezir ignorancia verosimil, y prouable, antes bien crasa y afectada, la qual no aprouecha etiam in pœnalibus, & caducitatibus. Tiraquel. *de retract. lignag. §. 35 glos. 4. n. 34. Et seqq. Andr. Gail pract. obseruat. lib. 2. obseruat. 48. num. 15.* Y antes bien semejante ignorancia afectada, se reputa por ciencia. *cap 2 de temporibus ordinandorum, in 6. vbi Glos. in verbo, affectata. & ibi Ancharranus n. 2. & alii. Glos. in Clement. 1. in verbo, scienter, de consanguinitate, Et affinitate.*

22 Y la Rota Romana in nouissimis Farina. 2. par. *decis. 342. n. 4.* en caso mas dificultoso resuelue, que por la mencion, y comemoracion del testamento se prueua la sciencia del fideicomisso. *Ibi. Ex mentione enim cum commemoratione testamenti probatur scientia fideicommissi, Et prohibitionis alienatio-*

6

tionis, aliarumque qualitarum in ea contentarum. Bart. in l. qui Roma. §. duo fratres, & ibi Ripa n. 57. D. de verb. oblig. Surdus qui plurimos congerit conf. 82. n. 34. fuit resolutum in Romana Casalis 13. Iunii 1587. coram bona memoria Orano. Y en el mismo numero resuelve, que esto basta para prouar y verificar la prueua presuntiva con sus calidades y circunstancias; nam præsumptio iuris pro liquidissima probatione habetur. l. licet Imperator. vbi Iasson, Alexander, & alii, D. de legatis 1. glossa in l. situtor petitus, in verb. ostenderis. C. de periculo tutorum.

23 Lo segundo, porque de lo dicho, y del tenor del referido capitulo primero, se infiere, que los dichos arrendadores tuvieron indiuidua, y especifica sciencia, etiã si videatur in genere cogitatum, optime explicat Castillo *controuers. lib. 6. cap. 116. n. 15. Ibi. Secundo deinde constituo, cogitatum aliquid non modo dici, quando in indiuiduo, & in specie, siue specificè dispositum, aut factum reperitur; sed etiam quando in genere dispositum; aut factum præsumitur, siue legitime præsumi potest; atque ita sufficere in genere aliquid cogitatum, licet non specificè dispositum, aut cogitatum appareat. Textus est, qui ad hoc cõmuniter expendi solet in l. qui iure militari. D. de militari testam. vbi scientia patris de filio in genere nocet ipsi filio; & ita eum textum ad hoc ponderant, & commendant Bald. & Angel ibi idem Angelus in l. sicut certi. C. eodem. vbi illum textum dicit singularem, & in repetitione l. qui Roma §. duo fratres. col. penult. D. de verb. obligat. & in l. tres fratres. col. 2. D. de pactis. Y en este numero Iuan del Castillo alega muchos Doctores y doctrinas para el proposito, con que se da satisfacion a lo que dize Cances *variar. resol. p. 3. cap. 15. num. 241. & num. 154* porque en estos lugares Cances siempre supone ignorancia en el que renúcia. Y el simile de la ratificacion para la qual es menester sciencia liquida y clara, es muy diferente, porque el que ratifica como no ha sido parte formal del contrato, es bien q̃ tenga sciencia explicita y clara, pero el que es parte formal de vn contrato, y dize que arrienda con capitulos viejos, y nuevos, de que ma-*

nera



nēra podra dezir, que no tuuo sciencia de los capitulos, si habla dellos, y tenia obligacion de tenerla?

- 24 Lo tercero, porque la generalidad del pauto de arrendar con capitulos viejos y nuevos, trahitur ad incogitata, vt post alios eleganter discutit Surdus *decis.* 217. n. 11. *Et melius conf.* 267. n. 6. nam pactum generale ex sui natura trahitur ad omnia etiam incogitata, vt inquit Bald. *in l. tres fratres. in 4. notabili. D. de pactis.* & idem dicit Bald. *in l. sub pretexto specierum. n. 1. C. de transactio.* quod generali verbo standum est. Et subdit *num.* 2. quod generalis transactio trahitur ad incogitatum, quia etsi non fuerit cogitatum, debuit tamen cogitari, & imputet sibi qui non cogitauit, sub verbis generalibus omnia comprehendendi, nam stultitia sua non debet aduersario nocere. Monet itaque contrahentes Bald. *in l. pactum quod dotali. n. 11. C. de collat.* vt caueant a verbis generalibus, ne in proprio ex effuso sermone incidant in periculum. & infert, creditores non compelli ad ponendum in quitationibus clausulas generales, & dicit Salicet. *in l. si de tertia. C. de transact.* quod generalis transactio porrigitur indistincte ad omnia, & sustinetur in vim transactionis, quoad ea super quibus erat lis, & quoad alia valet in vim pacti. late exornat Alexand. *in conf.* 11. n. 8. *Et pluribus sequentibus. vol. 2.* vbi concludit. pactum verbis generalibus conceptum extendi etiam ad ea, de quibus non erat controuersia. Et latissime id probatur ex his quæ refert Tiraquel. *in l. si unquam. num.* 116 *Et seqq. vsque ad 120. C. de renouan. donat.* vbi infinitos allegando dicit, quod generalis renunciatio trahitur ad omnia, ne recedamus a proprietate, & significatione verborum, quæ est, vt generalia generaliter intelligantur, & operentur. *l. regula §. ultimo. D. de iuris Et facti ignorantia.* etiam si maior ratio sit in vno casu quam in alio. Socin. *in l. 2. §. ex his. in prin. D. de verbo. obligat.* & in dubio videtur qui generalibus utitur verbis, cogitasse in genere de omnibus. *d. l. qui iure militari. D. de testament. militari.* Bart. *in d. l. sub pretexto.*

- 27 Fundanse tambien los arrendadores en el num. 26. de su replica

plica, que las palabras dels capitols vells, y nouells, no podriã ⁷
referirse a los seis capitulos que la Ciudad ha presentado,
porque serian muy viejos, y que se haria negativa expressa de
que estuuiessen en obseruancia. Respondefe, que ay capitulos
viejos, y modernos en los dichos seis capitulos, como parece
por su tenor; y la disputa, si estan en obseruancia, es de balde,
porque dado caso que no estuuieran en obseruancia, arrendã-
do con capitulos viejos, y nuevos, es visto comprehenderse
todos, por la regla de la indefinita, que æquipollet vniuersali.
Y siendo parte del contrato, y expressandose, es indubitable
auerse de guardar: & velut lex in conuentione seruãda est for-
malis conuentio partium. *l. si quis fundũ. 10. D. locati.* La parte
de decima venditionis. c. 18. n. 83. Gutier. de gabellis. lib. 7. quãst.
136. num. 7. & 19. y aunque algunos dellos fueron tempora-
les, no quita que siruan de modelo, y exemplo para los demas
arrendamientos, y que conforme a ellos, y su tenor capitulen
las partes, segun que en este caso capitularon, arrendando cõ-
forme los capitulos viejos, y nuevos.

28 No obsta lo que dizen en el num. 27. que las palabras, *Ca-
pitols vells, y nouells*, no estarian puestas simpliciter, & absolu-
tè, sino con calidad, *que fan, y dibuen fer en fauor del arren-
dador.* Y que siendo esta declaracion restrictiua, y limitiua,
estarian excluydos los capitulos viejos, q̃ son dañosos al con-
ducto; pero este argumento tiene muy cerca de si la satisfa-
cion, porque ademas que las dichas palabras estã puestas de-
monstrationis gratia, se siguen las palabras fauorables a la
Ciudad: Y no en alteracio del preu del arrendament, las qua-
les denotan que no ha de auer disminuciõ del precio de dicho
arrendamiento; y asì es como si dixera el capitulo, q̃ no aya
diminucion del precio del arrendamiento, etiam si casus for-
tuitus inciderit, vt tenet Mantica de tacit. & ambiguis conue-
tionibus, lib. 5. tit. 8. num. 27. & 28. Ademas de que in dubio las
palabras se han de entender demonstratiuas, y no restrictiuas.
*l. finali. §. Titia. D. de liberatione legata. D. Ioan. del Castillo
controuerf. cap. 54. num. 6. lib. 4.*

D

en

29 En los numeros 28. y 29. dicen, que al tiempo del arrendamiento no huuo inminencia, rumor, ni premissas ciertas de las guerras entre Frácia y España, y que no auria rezelo alguno de turbacion, y que esto seria publico, y notorio; pero esta notoriedad se niega, y se prueua la inminencia con los Autores que han escrito manifestos por nuestra España, los quales van deriuando la inminencia desta guerra de mucho atras, y antes bien esta inminencia es notoria, y se prueua por las muchas leuas de soldados que se hizieron antes del arrendamiento, desde el año 1632. en adelante; de manera que quando se hizo el arrendamiento, no era cosa nueva las leuas q̄ se hazian. Ademas que la gente que ha salido, ha sido casi toda del Reyno, y aun de algunos estrangeros, y muy poca de la Ciudad; en comparacion de la del Reyno: y por consiguiente no es caso mas insolito que el que ha sucedido otras vezes de guerras de Francia con España, en respeto de las sías, porque en lo que toca a otras circunstancias, no son conferentes a este proposito, ni se puede dezir, quod fuerit extra hominum sp̄e, y que no se pudo preuenir con prudencia humana, porque antes bien viédo los arrendadores los amagos de la dicha guerra, se preuinieron especial, y determinadamente con el pauto de la refaccion, sin atender a otros qualesquier casos fortuitos, argumento, y señal grande de que solo deste se rezelauan: y presupuestas estas premissas, y amenazas de dicha guerra, era consecuencia precisa auerse de prohibir el comercio, en tan grandes hostilidades, y guerra rompida.

30 La opinion de que la renunciacion de los casos fortuitos comprehende los insolitos, no se niega que tiene contraditores, pero es tan comun como puede ser la negatiua, como se echa de ver por lo que dicen los Doctores referidos en el numero 41. y 42. de la primera informacion. Y supuesto que este caso de la prohibicion del comercio de las ropas de Francia, ha sucedido en el año 1624. y 1625. y en otras ocasiones, no ay razon para que se aya de reputar por insolito, y extraordinario, como no lo reputan los Doctores referidos en los numeros 38. y 39. de dicha informacion primera.

Satisfa-

Satisfacion a la respuesta del §.5.

- 31 **L**A Ciudad siempre ha entédido hazer diferencia del daño verdadero al lucro cessante, porque faltando las entradas, se puede verificar el daño en la exacció de las sisas, porque en las entradas tienen las sisas su empleo, materia y exercicio, y lo que por via de permutas, ventas, y otros cótratos, y sale y se saca de la Ciudad, ya es accidental, y de rebote, y viene a ser vn lucro cessante, a que no se ha de tener atencdécia, ni hazerse refaccion a los arrendadores, como lo resuelve el Iurisculto Papiniano *in l. si vno anno. §.7. D. locati, & conducti. Ibi: Vbicumque tamen remissionis ratio habetur ex causis supra relatis, non id quod sua interest cōductor*
- 32 *consequitur, sed mercedis exonerationē prorata.* Y assi la Ciudad no lo reputa todo por lucro cessante; y aunque los arrendadores en el *num. 38.* le han querido distinguir entre el daño, y diminucion que sucede en los frutos *propter vitium, & fortunam*, al que sucede por impedimento, o caso insolito, porq̃ en este dicen que el daño de la falta de los frutos se ha de remitir *pro rata*; pero se ha de entender quando el impedimento se causa por el mismo locador, como lo distingue el Iureconsulto Africano en la *l. si fundus. 33. D. locati*, q̃ hemos ponderado en el *num. 62. y 63.* de la primera informacion, y no estamos en terminos de caso insolito, y los arrendadores no han de apoyar sus esperanças en las que dicen tuuieron quando hizieron el arrendamiento, porque, como dize Baldo en el repetido *cons. 182. num. 7. Ibi: Fructus igitur non sati, non sunt considerandi ratione spei, quia fallibilis est, nec ratione natura, quia non sunt in rerum natura.*
- 33 La comun opinion tan escrita en consejos, y tratados, recibida en los Senados, y abraçada por los Doctores de entrábas Escuelas, y por los Theologos, de que para justificar la refaccion aya de ser el daño tan intolerable, y la perdida tan grande, que los frutos no basten para pagar la mitad del precio del

del arrendamiento, no necesita de texto, porq̃ no se hallan textos expreſſos para fundar todas las opiniones, y ſi fueſſe preciso auer de buscar textos que lo dixieſſen, muchas opiniones aprouadas, y comunes dexarian de ſerlo, y baſta q̃ es comuniſſima opinion, y recebida, y que la figuen los Doctores citados en los *num.* 51. haſta el 54. de nueſtra primera informacion: y ſi los lugares, y fragmentos de los Doctores que hablan en nueſtro fauor, e huuiere de inſertar, creciera ſobradamente eſte papel, y nos eſcuſaran Auguſtin Barboſa in *collectaneis, ad d. cap. propter ſterilitatem; extra de locato. num.* 3.

34 Ibi. *Sed apud ſummos practicos crebrior, communior, ac verior reputatur opinio illa, qua habet ſterilitatem, adeo magnam requiri, ut ex fructibus perceptis, detractis expenſis, non potuerit dimidia debita penſionis perſolui.* Vincentius Carrotius 4. *par. de locato, tit. de remiſſione mceredis, quaſt.* 1. *num.* 4. Didacus à Brito in *commentar. ad tit. de locato. & conducto, ad cap. propter ſterilitatem, num.* 58. *verſ. Vnde obtinuit, & ſeqq.* Antonius de Amato *reſolutionum variarum, lib.* 1. *reſolut.* 18. *num.* 20. Petrus de Luna in *conſilijs deciſiſſis Sicilia, num.* 17. & 18. *conſil.* 48. y la tiene abraçada la Rota Romana apud Gratianum; *diſcept.* 534. *num.* 39. apud Farinatum in *poſthumis nouiter nouiſſimis, deciſ.* 148. *num.* 1. & apud eundem Gratianum *diſcept.* 557. *num.* 8. los quales alegan otros muchos Doctores. Y eſta opinion comuniſſima, y recebida, ſe prueua con razon, y con textos.

35 Primo, porque el contrato de compra, y venta, y de locacion, ſe equiparan, porque entrãmbos ſon contratos de buena fe, in quibus licebat contrahentibus ſe in pretio ad inuicẽ decipere. *l. in cauſa. 16. §. idem Pomponius. D. de minoribus, l. item ſic. 22. §. ultimo. D. locati.* Y por la conſtitucion de Diocleciano, y Maximiano in *l. 2. C. de reſcindenda venditio.* atendiendo a la equidad, ſe introduxo el remedio con q̃ ſe ſocorre al vendedor que vendiere menos de la mitad del juſto precio, y de la propia manera al comprador que huuiere pagado cantidad doblada del juſto precio; lo que tambien es conforme a los

9

36 los *Fueros* 2. y 3. *sub rub. de rescindenda venditione*, y se estien-
de la dicha constitucion al contrato de locacion, vt tenent Pi-
nellus in *commentarijs ad d. l. 2. C. de rescindenda venditione*,
part. 1. cap. 1. nu. 32. Petrus Grego. in *syntagmate iuris uniuers-*
si. lib. 25. cap. 24. in princip. Menoch. de *arbitrar. lib. 2. casu 76.*
num. 5. Surd *conf. 34. num. 5. lib. 1.* Brito. in *d. cap. propter sterili-*
tatem, num. 60. Y este es fundamento de todos los referidos
Dotores que tienen la dicha comunissima opinion.

37 Secundo, se prueua por la decision del texto in dicto *cap.*
propter sterilitatem, cuius verba sunt: *Propter sterilitatem affi-*
cientem magno incommodo conductores, vitio rei, siue culpa co-
loni, seu casu fortuito contingentem, colonis Ecclesie tue pro ra-
ta pensionis remissio est facienda, nisi cum ubertate precedētis,
vel subsequēntis anni valeat sterilitas compensari. Y la palabra,
Magno incommodo, se interpreta comunmente del daño in-
tolerable, porque esto es lo que puede significar, y significa
dicha palabra.

38 Tercio comprobatur ex text. in *l. si merces 25. §. vis maior*
sexto. D. locati, et conducti. Ibi: *Vis maior quam Græci Ten-*
bian, id est, vim diuinam appellant, non debet conductori dam-
nosa esse, si plus quam tolerabile est, nisi fuerint fructus, alioquin
modicum damnum æquo animo ferre debet colonus, cui immodi-
cum lucrum nō aufertur. Del qual se colige, que si el daño fue-
re intolerable, entonces se concede la remission, y esto signi-
fica la palabra, *Si plus quā tolerabile est*; y luego dize: *alioquin*
modicum damnum æquo animo ferre debet colonus, que es co-
mo si dixera el Iureconsulto, si el daño fuere intolerable, se le
ha de conceder remission al conductor: pero si fuere modico,
no se le ha de conceder: y la palabra, *Modicum*, no se ha de
entender de poco, y pequeño, sino de daño moderado, porq̃
modicum significa, quod tenet modum, vt obseruat Spegie-
lius de *verbis iuris*, verbo, *modicum*. Y destos textos infieren
los Dotores, que el daño ha de ser intolerable, y le ajustan
al exemplo de la *l. 2. C. de rescindenda venditione*.

39 Bien que los arrēdadores han querido negar esta paridad,

E di-

diziendo, que para rescindir la venta *ex capite lesionis*, solo se atiende al tiempo presente del contrato, y se considera la lesion que sucede luego que se perficiona el contrato de compra, y venta, pero q̄ seria muy diferente en la locacion, por q̄ quedando el contrato ileso, y perfeto, aunque sobreuenga la esterilidad, y causa de la remision, no auria de ser tanto el daño: pero esta disparidad que han querido considerar los arrendadores, no la fundan en derecho, y no parece poderse fundar, por q̄ para la similitud del contrato de compra, y venta, cō el de locaciō, y para que el remedio de la *l. 2. C. de rescindenda venditione*, se verifique, y aplique al contrato de locacion, no altera, ni muda considerarse la lesion en la compra, y veta de *præsentis*, y la remision in *contractu locationis ex causa superuenienti*, porque estos son terminos habiles de stos contratos, y porque tengan diferencias accidentales, no por esto dexan de equipararse, y ser semejantes, y assi lo resuelve Brito in dicto cap. *propter sterilitatem*, el qual despues de auer aumentado la dificultad que apuntan los arrendadores, abraça dicha equiparacion en el num. 60. con las siguientes palabras: *Vnde quod adaptetur decisio dict. l. 2. ad hanc speciem, procedit quidem per quādam similitudinem, quæ facile deducitur ex contractu venditionis ad locationem, & ex eo insuper, quia cū grāde dānum requiratur, seu magnum incommodum propter sterilitatem casu fortuito contingentem illud quidē tūc proprie dicitur, quando lesio circa perceptionem fructuum, & solutionem pensionis contingit præter dimidium eius, quod secundum aequalitatem iustitiæ commutatiua colonus fuerat habiturus, quia in simili specie hanc eandem lesionem arbitrati sunt Imperatores ad concedendam, ex simili æquitate scripta actionem lesio, cui secundum iuris rigorem nulla actio competebat, ut iam supra in rubrica resoluius. Hactenus Brito.*

41 No es de mejor suerte la paridad que hazen los arrendadores de la accion redhibitoria, & quanti minoris con el contrato de locacion, porque la accion redhibitoria tiene en si grandissima equidad, porque el que ignora el daño encubier-

to,

to, y vicio de la cosa, no ha de quedar engañado, y sin remedio; y para este fin está introducida la redhibitoria, de qua tractant Nicolaus Vigelius in *methodo iuris civilis*, parte. 5. lib. 18. cap. 12. Petrus Gregorius in *syntagmate iuris vniuersi*. part. 3. libro 25. cap. 21. Hugo Donellus libro 13. cap. 3. Gaspar Caballus de *adilitijs actionibus*, cap. 2. de redhibitoria. Tusch. *practic. conclus.* tom. 1. litera A. *conclus.* 112. fol. 95. *es* tomo 5. litera M. *conclus.* 384. *es* 385. fol. 831. y todos suponen que ha de auer ignorancia de parte del comprador, y antes de la venta ha de preceder el daño encubierto, calidades, que no se aplican al conductor; porque el arrendador de derechos, como son estos de las sisas, no compra cosa encubierta, y cierta, antes bien compran cosa incierta, vt diximus *nu.* 49. de nuestra informacion, y compra la esperanza de los frutos, *l. neque emptio, de contrahenda emptione*, la qual si engaña al conductor, no por esso se rescinde el contrato: argu. *l. si iactum resis. D. de actionibus empt.* Boerius *decis.* 249. *num.* 10. Cauagnol. *ad cons.* Menoch. *ad.* 27. *num.* 21. *es* 29. Ni se puede dezir que ignore la incertidumbre del arrendamiento. Quia conductor, qui conduxit sub ea forma præsumitur scire. Ex regula *text. in. l. quod te. D. si cert. petat.* Socin. *regul.* 176 *fallent.* 1. & paria sunt scire, vel scire debere. Y assi quando sucede el daño por vicio de la cosa, no se le da refaccion, antes bien corre por cuenta del arrendador: es texto expreso, la *l. ex conducto. §. si vis tempestatis.* Ibi: *Si qua tamen vitia ex ipsa re oriuntur, hac damno coloni esse, veluti si vinum coacuerit, si raucis, aut herbis segetes corruptæ sint.* Y assi la dicha paridad no sufraga a los dichos arrendadores, pero aun les es contraria, porque en la accion redhibitoria, la razon de concederse, es el vicio de la misma cosa que ignorò el mismo comprador; pero en nuestro caso, los arrendadores no pudieron ignorar la incertidumbre del arrendamiento, y si quieren suponer vicio en la mesma cosa, y los frutos, se hallan atajados con la decision del dicho *§. si vis tempestatis.*

comuniſſima opinion, no tiene fuero en el Reyno que lo cõ-
tradiga, antes bien el fuero 6. *sub rubr. de reſcindenda vendi-
tione*, diſpone, que no ſe puede alegar leſion vltra dimidiam
en el contrato de locacion, & à ſimili parece que tampoco
ſe concederà la remiſſion, y refaccion: y aſi eſte fuero haze
mas dificultoſa la pretenſion de los arrendadores, cū in ſtatu-
tis procedat argumentum ab idemptitate rationis, & de ſi-
milibus ad ſimilia. Euerardus in loco à ſimili, numero 3. & nu-
mero 8. Menochius de arbitrar. libro 2. caſu 84. numero 1. Fa-
rinatius in fragmentis criminalibus, part. 1. Argumento, ex-
tenſio quando facienda de ſimilibus ad ſimilia, numero 188. &
nu. 190. affirmat extenſionem fieri etiam in exorbitantibus.

45 Con todo Maſtrillo en la deciſion 299. tomo 3. ha defen-
dido la opinion, que baſta que el daño ſea conſiderable, ſin
que ſea menester vltra dimidiam, e intolerable; y que en eſ-
ta conformidad ſe auria juzgado en el Senado de Sicilia. Pe-
ro ſe reſponde.

46 Lo vno, que eſta deciſion es cõtra la comuniſſima opiniõ
de tãtos DD. que no ſolo lo aconsejaron, pero lo eſcriuieron
en tratados, donde no puede auer el intereſ, o paſſion, por los
que conſultan; y lo que es mas, abraçada, y recebida en tantos
Senados, quia eſt recepta, & de cõſuetudine, & eſſet ſequẽda,
etiã ſi adeſſet alia cõmunis opinio, Riminal. conf. 219. nu. 19. &
20. lib. 2. Borgnin. Cauale. deciſ. 35. ex n. 21. p. 1. Fõr. de pact. nupt.
tom. 2. clau. 5. glo. 8. p. 15. n. 20. Y quãdo eſta opinion no fuera tã
comũ, el auerla abraçado la Rota Rom. vt diximus n. 34. fue-
ra baſtante para hazerla comũ. Surd. conf. 403. nu. 34. lib. 3.

47 Lo otro, por q̃ en la deciſion de Maſtrillo ſe ſupone, q̃ el ar-
rendamiento ſe hizo del drecho q̃ acõſtũbran a pagar las na-
ues en el muelle, y q̃ por las prohibiciones de comercio he-
chas en tiempo del ſeñor Rey Felipe III. y hechas tãbien por
el Rey de Francia, ſe auria ſeguido faltar la ſuſtãcia, y los fru-
tos deſte drecho; y ſe ſupone tambien, q̃ eſte impedimento ſe
podia remouer por el locador, y en el. nu. 18. y 19. ſe dicen las
palabras figuiẽtes. *Secũdo, quãdo impedimentũ prouenit facto
tertij,*

11

tertij, quod à locatore potest remoueri, & tunc pariter debet remitti pensio & solui interesse prout in casu isto, quia ydem deputati pluries fassi fuerunt impedimenta prestita nauibus, fuisse ex errore prestito à ministris siue secreto huius orbis, & non à Rege: & consequenter poterant ab ipsis remoueri, quia tenebantur defendere conductorem ab indebitis vexationibus dictorum officialium, & adire dominum Proregem contra molestias illatas à prefatis ministris.

48 Lo otro, porque en el caso de la decision de Mastrilis, el drecho del muelle todo cōsistia en el acceso de las naues enemigas, como se dize en el num. 20. in fine. Ibi: *Cum introitus huius tarenipercipatur quasi totus ex nauibus Gallia, Anglia, Olanda, Zelanda, & Hispaniarum.* Y quitadas las de España, en todas las demas auia prohibicion de aportar al muelle, por ser naues de enemigos declarados. Y este caso es diferētissimo del nuestro, porque sin embargo de la prohibicion de cōmercio no ha cessado la entrada de las ropas de Francia, aunque secretamente, y debaxo la cuerda: y esto lo confiesan los mismos arrendadores, porque ponen en cuenta quatro mil libras que cōfiesan han cobrado, y seles, han pagado por drecho de las sisas de entrada de ropas que han entrado secretamēte, y si los arrendadores de su mera voluntad, y espontaneamente han confessado esta partida de quatro mil libras, no fera fuera de camino presumir, que les ha valido mucho mas el drecho de las ropas q̄ se han entrado secretamente: lo que se cōfirma con no auerse sentido en esta Ciudad la falta de las dichas ropas de Francia.

49 Añadese tambien otra diferencia, que el drecho del muelle de Palermo y su exacion vino a cessar de todo punto con la falta de las naues de Francia, Inglaterra, Zelanda, y Olanda, naciones todas entonces declaradas por enemigas, y en las quales consistia casi toda la substancia del referido drecho del muelle, lo que es muy diferente en Valencia, porq̄ sin las ropas de Francia entran diuersas mercadurias y ropas de Italia, Inglaterra, Flandes, Alemaña, y de otras naciones, y con la

F

opi-



opinion de la falta dichas ropas de Francia han tenido mejor ocasion de entrar las de dichas naciones. Y tambien se corrobora, con que las mesellanas y ropas de otras naciones, y las de la tierra han valido mas, por ser de mejor precio y importancia que dichas ropas de Francia.

30 Y quadra con esta inteligencia la distincion que hazen los DD. q̄ mas se inclinan a la opinion contraria. Menochio *conf.* 671. *num.* 7. *§* 17. *lib.* 5. Surdo *conf.* 400. *à n.* 9. *§* 27. Mastrillis *d. decis.* 299. Los quales distinguen entre los frutos, y la substancia de la cosa arrendada, que si falta la substancia de la mismo cosa baste qualquier daño, para que se conceda la refaccion, y assi parece que se han de entender los textos. *in l. qui insulam.* 30. *§. adilis D locati. l. ex conduct.* 15. *§. si vis, in fine.* Y los textos ponderados en los *n.* 37. y 38. con otros concordantes, se han de enrender del daño intolerable, & vltra dimidiam, circa fructus. Y parece que se podrian saluar los consejos de Menochio, Surdo, y Peregrino, porque hablan en terminos de re perempta, siue fundo casmate, aut teriæ motu destructo; mayor dificultad tiene la aplicacion desta doctrina para el caso de Mastrillo, porq̄ quiere que la prohibicion de acudir las naues al muelle sea daño in substantia rei, y extincio del drecho, causa la dificultad ver que el drecho siempre queda impuesto, y que se podia emplear sino en las naues enemigas, en otras no prohibidas a commerciar, y siempre es diferente este caso del nuestro, porq̄ los derechos de las sisas es vncompuesto que contiene diuersos simples, de Corte pan, y vino, y otros trastes, que quãdo se incomode el vso de vno, los otros no pierden, ni se disminuyen; y si faltan ropas de Francia, se suplen con otras de la tierra, y de otras naciones: y assi es precisa consecuencia dezir, que el daño no se siente in rei substantia en el caso presente.

31 De que resulta, que el caso que se dicidio en el Senado de Sicilia tiene muy diferentes circunstancias que el nuestro; y quando fueran casos muy semejantes, mas se ha de estar a la dicha opiniõ comunissima, & pro qua sæpius reperitur iudicatum.

Con-

52 Confirma la dicha opinion comunissima la replica que se haze por los arrendadores en el *num.* 44. en que defienden, que la fertilidad aumenta el precio segun la esterilidad le diminuye, ex vulgari regula, quod oppositorum eadem sit ratio. Y presupuesta esta equiparacion de opósitos, citra veri præiudiciū hallaran los arrendadores que para el augmēto del precio, la fertilidad ha de ser tan grāde, que no solo supla la esterilidad; pero sea tambien la ganācia en mas de la mitad del precio del arrendamiento. Y esta razon tambien se funda en el simile de la compra y venda, y en la ygualdad que se ha de guardar con los opósitos, para que sea eadem ratio, vt ex alijs obseruat Didacus Brito *in dicto cap. propter sterilitatem. n. 77.* y por consiguiente con esta equiparacion los arrendadores se iugulant suo gladio, y confirman mas la opinion comunissima, pues que se ha de dar por constāte para la equiparacion, la opinion de que el daño sea intolerable.

Satisfacion a la respuesta de la segunda duda.

53 **L**O S arrendadores no han respōdido a las razones que se alegan en el *num.* 61. hasta el 68. como ni tampoco dan satisfacion a todo lo demas que se alega en los *n.* 69 hasta el 76. porque lo que dizen en el *num.* 47. que el pauto de la refacion se deue entender vt ius commune tollat, queda respondido en los dichos numeros, y las dotrinas *del conse.* 34. de *Surdo* quedan en pie, sin que se les aya dado satisfacion; y a todos los efetos proximos y remotos que pueden resultar por razon de las entradas, hemos de considerar que es vn lucro cessante, pues que no son precisas consecuencias de las mismas entradas; y aunque lo fuesen, el daño solo se considera el que es principal, y no el secundario, & quod venit per consequentias.

Satis-

Satisfacion a la respuesta de la duda tercera.

54

A Las dotrinas comunes que los arrendadores con el arrendamiento de semejantes derechos no haurian arrendado la esperanza de frutos ciertos de las sisas, fino el derecho de cobrarlas, responden con el cons. de Ancarrano 402. num. 3. in fine. vers. *Quibus tamen*, & num. 4. in principio. Rippa de privilegijs contractus causa pestis, y con vn consejo que dizen que es de Surdo, que està en el tomo de las decisiones en orden 326. num. 31. Pero que este consejo no sea de Surdo, se prueua con lo que se dize en el num. 16. del mismo consejo. Ibi: *Alios citauit Surdus, collega noster*, y antes bien Surdo sintio lo contrario en el cons. 507. n. 8. Ibi: *Sexto aduertatur, in presenti casu cessare id, quod considerant Doctores, damnum scilicet graue requiri ad remissionem: Nam loquentes in conductoribus gabellarum, & datiorum, ideo volunt magnum damnum requiri, quia videtur, casum fortunam, & futurum euentum emere, & ideo pro modico detrimento non fit remissio, secundum Bart. in l. cotem. §. qui maximos. in 3. quast. D. de publica. Bald. in l. licet, quast. 3. C. locati. Alex. cons. 3. vol. 1. Dec. cons. 4. num. 2. in principio. Riminal. cons. 182. num. 47. at in presenti facto apparet conductorem non voluisse ita contrahere, imò cauisse sibi in euentum in quem minueretur solita salis consumptio, & expresse fundasse contractum super solita salis consumptione, ideo cessante ratione cessat ipsa dispositio iuribus vulgatis.* Y esta opinion es mas cõforme a la calidad del dicho arrendamiẽto y la tienen los Doctores de quibus supra n. 42.

55

Y en quanto al arbitrio q̃ por la Ciudad se propuso a su Magestad, es indubitable que no puede seruir de modelo a los arrendadores, porque ni el dicho arbitrio fue parte de la conuencion, y del contrato de dicho arrendamiento, que es lo que pudiera obligar a las partes; pero ni se propuso para el caso del arrendamiento; y la proposicion de la junta para socorrer al empeño de la Ciudad, no tiene que ver con el arrendamien-

damiento, y así fue resolución tomada propter aliud, y no para fin deste arrendamiento, como se ha fundado en los ¹³numeros 78. hasta el 83. de la primera informacion.

Satisfacion a la respuesta de la 4. duda.

56 **A** La replica que hazen los arrendadores, se ha respondido en el *num.* 86. y aunque dizen, que el exemplar de la refaccion del año 1625. en 1626. seria adecuado; porq̃ si se huuiera de seguir la dotrina, de que para la remission, y refaccion seria menester daño intolerable, no se huuieran dado a los arrendadores seis mil libras de refaccion.

57 Pero este caso es diferentissimo del nuestro, porque los arrendadores de dicho año pretendieron, y prouaron que las Reales Prematicas que mandò publicar su Magestad, de que no pudiesen entrar ningunas sedas forasteras, en madexa, torzidas, texidas, y obradas, como no fuesse con oro, y plata, se aurian hecho a instãcia de la Ciudad, como parece por las palabras de la dicha Prematica, *Ibi: Considerãdo, que la Magestad del Rey mi padre y señor, que goza de gloria, mādò tener sobre esta materia algunas juntas en la dicha Ciudad de Valẽcia formadas por el Marques de Tauara, nuestro Lugarteniente, y Capitã General en el dicho Reyno, de personas de todos estados, zelosas del bien comun, platicas, y inteligentes en todo genero de negocios; y que lo que se resoluió en ellas, se ha visto en mi Consejo Supremo de Aragon juntamente cõ algunos memoriales, y papeles, que se han presentado, assi por la dicha Ciudad de Valencia, y oficio de velluteros, suplicando por la prohibicion de la extraccion, y saca de seda en madexa y torzidos, como los que han dado algunas villas, y Ciudades del Reyno.*

58 Y en este caso se pudo considerar culpa en la Ciudad por razõ de dichas inteligẽcias, y no auerlas declarado a los arrendadores de aquel tiempo, *vt in locatore, qui vitia latentia rei locatæ nõ aperuit cõductori. l. sed si addes. 19. §. 1. D. locati. Menoch. conf. 681 lib. 6. Mastrill. dict. decis. 199 num. 18. & vide-*

G tur

tur facto suo impedimentum conductori facere : Ita tradunt
Bart. in l. si merces. §. culpa. num. 1. D. locati. Ferretus de gabell.
num. 300. Decian. cons. 108. num. 2. noster concivis, & eruditus
Senator Petrus Augustinus Morla tit. 10. de locato. nu. 21. vers.
Secunda conclusio.

59 Añadese a lo dicho, que se extinguió de todo punto la entrada de sedas forasteras, & in parte dicitur res perempta, lo que es diferente de nuestro caso; porque aunque estuiesse prohibido el comercio de las ropas de Francia, no quita que las mismas ropas podian venir de otras partes, valiendose de otros mercaderes que no fuesen Franceses, y aquellos arrendadores no solo tuvieron este daño de la prohibicion de las entradas de las sedas, pero tambien cessacion del comercio de las ropas de Francia: y asi no ay q̄ maravillarse, si entonces no se atendio que fuesse el daño intolerable.

60 Y agora tenemos vn exemplar muy reziende, que los arrendadores de los derechos de la Generalidad, quienes mas podian sentir la cessacion del comercio de Francia, pudiendo justificar la refaccion, aún cō mas eficaces razones que los arrendadores de las sisas, se han concordado por toda refacciō con quatro mil libras, no obstante que el daño ha sido mayor en el Reyno que en la Ciudad, argumento inuencible de que el daño no ha sido el que representan los arrendadores de las sisas.

61 Legitima es la cuenta que tiene hecha la Ciudad en ordē a la administracion de las sisas, que començò el primero de Junio 1638. hasta el vltimo de Mayo proximè passado deste año 1639. en que han importado los derechos de las sisas a la Ciudad ciēto y dos mil libras poco mas, o menos, deducidos los cargos, y la refaccion de las sisas de los Ecclesiasticos, y exemptos: y siempre es eficaz el argumento, de que siēdo este tiēpo de la misma calidad que el trienio passado, de guerras, y cessacion de comercio, no es creible que los arrendadores ayan tenido la perdida que significan.

62 Y si bien dizen los arrendadores, q̄ seria diferente el referido

rido año de los otros, porque este auria sido muy abundante, pingue, y fertil para las sisas de la Ciudad, con el permisso de la entrada de las ropas forasteras de contrabando, pero esta diferencia no obsta, porque antes del dicho permisso, también era mucha la ropa que entraua secreta y escondidamente, lo que se colige de que en todo el trienio no huuo falta de ropa; y con las quatro mil libras que confiesan los arrendadores, que se ha de creer que son muchas mas, Y no se deue aumētár la dicha cuenta en quanto a los Ecclesiasticos, y exemptos en mas de las nueue mil libras; por q̄ quando constàra, o pudiera constar que en otro tiempo se huuiessen pagado doze mil libras, en esto no se puede dar regla cierta, porque variã las pagas de la cobrãça de la imposicion en respeto de los Ecclesiasticos, y exemptos, y por auer tenido alguna mejora, y reforma en lo tocante a los abusos de la dicha cobrança.

63 Ponderan tãbien los arrendadores la diferencia deste año a los demas, por razon de la fiesta Centenaria, y cōcurso mayor de gente que vino a esta Ciudad para esta fiesta, y q̄ en la parte del muro donde se abrio vna puerta para la Procesiō Centenaria, que despues se ha cerrado, insiguiendo la costūbre antigua, se auria hecho poner vna piedra con letras esculpidas, en perpetua memoria de dicha fiesta, diziendo, que acudieron mas de quarenta mil personas; pero esto se ha de reputar por yerro del escultor; y quando diessēmos por constante que el numero de la gente fue grandissimo que concurrio a la dicha fiesta, siendo la mayor parte de la contribucion, y como aqui llamamos, de la huerta desta Ciudad, no pudierō aumentar las sisas, porque la gente se boluiò a sus casas, lo q̄ pudo hazer con facilidad, por tenerlas cerca, e yr, y boluer a la dicha fiesta: y la gente que vino de mas lexos al concurso de dicha fiesta, vino preuenida de las cosas mas necessarias, como es pan, y otras vituallas; de lo que se infiere que no ha podido ser considerable el aumento de las sisas en el dicho año.

Y en

7
x 28 / 474
CND-861052-8144

Y en fin con las ropas forasteras que áuia en la Ciudad antes del arrendamiento , y con las que han entrado por diuersas partes, durante el arrendamiento , y con el mayor valor que han tenido las de la tierra , se ha suplido qualquiera esterilidad q̄ podia resultar por la prohibicion de comercio de las ropas de Francia. Y assi esperamos que se ha de declarar no proceder la refaccion. Salua semper, &c.

Imprimatur.

Mingot R. F. Aduoc.

El Doctor Miguel
Geronimo Querol,



